

Об административной ответственности, предусмотренной статьей 5.35.1 КоАП РФ

С.Ю. ГУСАКОВ,

начальник отдела организации исполнительного производства
Управления ФССП России по Волгоградской области

Практика применения норм об административной ответственности за неуплату алиментов не стоит на месте.

Несмотря на то что вопрос об административной ответственности за неуплату алиментов нами уже поднимался¹, на тот момент не все ее особенности нашли свое отражение. Ряд принципиальных вопросов в области материального права, требующих своего подтверждения в ходе правоприменительной, и в первую очередь судебной, практики, был только намечен.

Практика правоприменения положений ст. 5.35.1 КоАП РФ выявила и отдельные проблемы процессуального характера, часть которых разрешена в рамках действующих правовых норм, а другая часть требует совершенствования законодательства об административных правонарушениях.

Проблемы материального права. Ранее нами поднимался вопрос о возможности привлечения к административной ответственности по ст. 5.35.1 КоАП РФ лиц, осуществляющих частичные выплаты по алиментным обязательствам.

Во многих случаях судами вопрос о наличии состава административного правонарушения при частичной оплате алиментов решался отрицательно. Так, постановлением мирового судьи судебного участка № 123 Волгоградской области от 17.01.2017 прекращено производство по делу об административном правонарушении по ст. 5.35.1 КоАП РФ в отношении Т. на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Рассматривая дело об административном правонарушении, мировой судья установил, что Т. за вменяемый ему 2-месячный период неуплаты алиментов при задолженности в размере 16 210,56 руб. производил частичные выплаты в сумме

2000 руб. В связи с этим суд пришел к выводу об отсутствии в действиях должника состава административного правонарушения.

Принимая подобные постановления, ряд судей исходят из буквального толкования положений диспозиции ст. 5.35.1 КоАП РФ, в которой предусмотрена административная ответственность за бездействие в виде неуплаты должником алиментов, толкуя при этом данный термин как полное отсутствие выплат по судебному акту о взыскании алиментов или нотариальному соглашению. Однако позиция большинства судов Волгоградской области по вопросам квалификации действий по ст. 5.35.1 КоАП РФ при частичной уплате алиментов поменялась после принятия постановления Волгоградского областного суда от 19.01.2017 по делу № 7а-50/2017.

Данное постановление принято по результатам рассмотрения жалобы лица, привлеченного к административной ответственности по ст. 5.35.1 КоАП РФ, на судебные акты судов нижестоящих инстанций. При этом в качестве доказательств невиновности защитник лица, привлеченного к административной ответственности, указывал на факты частичной уплаты алиментных платежей. В решении Краснооктябрьского районного суда г. Волгограда от 22.11.2016 № 12-726/2016, вынесенном по результатам рассмотрения жалобы на постановление мирового судьи, указано, что перечисление платежа в сумме заведомо ниже алиментных обязательств, по мнению суда, не может свидетельствовать о надлежащем исполнении алиментных обязательств.

Волгоградский областной суд в своем постановлении указал, что доводы поданной в областной суд жалобы о регулярном частичном исполнении алиментных обязательств аналогичны заявленным ранее, им

¹ См.: Гусаков С.Ю. Практические вопросы применения законодательства об административной ответственности за неисполнение алиментных обязательств // Практика исполнительного производства. 2017. № 1. С. 21—28.

дана надлежащая оценка судьей районного суда по мотивам, изложенным в соответствующем судебном акте, не согласиться с которым оснований не имеется.

В последующем практически все суды не признавали факты частичной уплаты средств по алиментным обязательствам обстоятельством, исключающим состав административного правонарушения по ст. 5.35.1 КоАП РФ. Так, Ленинский районный суд Волгоградской области в решении от 22.05.2017 по делу № 12-21/2017 указал, что неуплата алиментных платежей в установленные сроки, а также их уплата не в полном объеме (не в том объеме, который определен судебным актом) является неуплатой средств в нарушение судебного акта, т. е. в нарушение способа и порядка исполнения, которые определены судебным актом; таким образом, под нарушением, о котором идет речь в ст. 5.35.1 КоАП РФ, понимаются нарушения порядка исполнения исполнительного документа, которые могут выражаться в виде неуплаты алиментов, уплаты алиментов не в полном объеме, уплаты алиментов с нарушением сроков выплат.

В некоторых случаях по исполнительным производствам, возбужденным на основании исполнительных листов о взыскании алиментов, суды в качестве доказательства наличия объективной стороны состава административного правонарушения требуют заверенную копию решения суда, на основании которого выдан исполнительный лист. Эту позицию суды обосновывают тем, что диспозиция ст. 5.35.1 КоАП РФ сформулирована как неуплата алиментов «в нарушение решения суда», следовательно, одним из доказательств наличия объективной стороны правонарушения должно быть решение суда, обязывающее должника уплачивать алименты.

Так, на исполнении в Котельниковском районном отделе судебных приставов находилось исполнительное производство о взыскании алиментных платежей с С. Требования, содержащиеся в исполнительном документе об уплате алиментных платежей, должник не исполнил. В связи с этим 14 апреля 2017 г. в отношении него был составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1

ст. 5.35.1 КоАП РФ, который вместе с материалами исполнительного производства был передан на рассмотрение в суд. Однако определением мирового судьи судебного участка № 24 Волгоградской области от 14.04.2017 указанные материалы вместе с протоколом возвращены в отдел судебных приставов; при этом судом было указано на то, что к материалам по делу об административном правонарушении не была приложена заверенная копия решения суда, что является существенным препятствием для рассмотрения административного материала.

Однако эта позиция суда противоречит положениям гражданского процессуального законодательства, а также законодательства об исполнительном производстве, регулирующего порядок принудительного исполнения исполнительных документов. Согласно ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ неуплата родителем без уважительных причин в нарушение решения суда или нотариально удостоверенного соглашения средств на содержание несовершеннолетних детей либо нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста, в течение 2 и более месяцев со дня возбуждения исполнительного производства, если такие действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет административную ответственность.

При толковании указанной нормы в части понимания содержания положения «в нарушение решения суда» необходимо учитывать как порядок обращения решения суда к исполнению, регулируемый гражданским процессуальным законодательством, так и порядок принудительного исполнения решения суда ФССП России. Само решение суда как вид судебного постановления (ч. 1 ст. 13 ГПК РФ) в силу п. 1 ч. 1 ст. 12, ч. 1 ст. 30 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее — Закон) не является основанием для возбуждения исполнительного производства и не предъявляется судебному приставу-исполнителю для возбуждения исполнительного производства.

Возбуждение исполнительного производства осуществляется на основании исполнительного документа — в данном слу-

чае исполнительного листа — по заявлению взыскателя (ч. 1 ст. 30 Закона) без предъявления судебному приставу-исполнителю решения суда.

Согласно ст. 210 ГПК РФ, решение суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения, в порядке, установленном федеральным законом. Для исполнения решения суда выдается исполнительный лист, в который дословно переносится резолютивная часть решения суда, подлежащая исполнению, а исполнительный лист заверяется подписью и печатью суда (ст. 428 ГПК РФ).

Таким образом, исполнительный лист содержит все сведения, имеющиеся в решении суда и позволяющие установить должника, взыскателя, предмет исполнения, способ и порядок исполнения решения суда, является документом, выдаваемым для исполнения решения суда, заверяется установленным законом способом судьей, принимавшим решение суда.

Согласно ст. 7 Закона требования, содержащиеся в судебных актах, актах других органов и должностных лиц, исполняются органами, организациями, в том числе государственными органами, органами местного самоуправления, банками и иными кредитными организациями, должностными лицами и гражданами на основании исполнительных документов, указанных в ст. 12 Закона.

Именно в таком значении следует понимать содержание положения «в нарушение решения суда» в ст. 5.35.1 КоАП РФ. Буквальное толкование данной нормы означало бы также невозможность привлечения к административной ответственности за неуплату алиментов по исполнительным производствам, возбужденным на основании судебных приказов, поскольку судебные приказы являются иным видом постановлений суда (ч. 1 ст. 13, ст. 121 ГПК РФ), в отличие от решения суда (ст. 194 ГПК РФ).

На указанное незаконное определение мирового судьи прокурором района по обращению начальника отдела — старшего судебного пристава был принесен протест. Решением Котельниковского районного суда Волгоградской области от 17.05.2017

по делу № 12-39/2017 протест удовлетворен, определение мирового судьи отменено, материалы направлены на новое рассмотрение. По результатам нового рассмотрения должник был привлечен к административной ответственности.

По аналогичным основаниям необоснованные определения мировых судей отменялись судьями и иных районных судов (например, определение Урюпинского городского суда Волгоградской области от 19.06.2017 по делу № 12-41/2017).

Неоднозначно в судебной практике решался вопрос о возможности привлечения к административной ответственности в тех случаях, когда ребенок, на содержание которого взысканы алименты, достиг совершеннолетия. В ряде случаев суды по данным обстоятельствам прекращали дела, указывая на то, что диспозиция ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ предусматривает ответственность за неуплату алиментов на содержание несовершеннолетних детей.

Однако в настоящее время сложилась устойчивая судебная практика, которая исходит из того, что при наличии у должника непогашенной задолженности по алиментным обязательствам, образовавшейся до достижения ребенком 18-летнего возраста, должник продолжает быть обязанным к выплате данных средств, следовательно, подлежит привлечению к административной ответственности.

Так, на исполнении в Городищенском районном отделе судебных приставов находилось исполнительное производство о взыскании алиментов с П. на содержание ребенка 1998 года рождения. Должник обязательства по уплате алиментов не исполнял, задолженность на момент совершеннолетия ребенка (5 октября 2016 г.) составила более 150 тыс. руб. Судебным приставом-исполнителем 11 апреля 2017 г. в отношении должника был составлен протокол об административном правонарушении. Постановлением мирового судьи судебного участка № 4 Волгоградской области от 11.04.2017 по делу № 5-3-352/2017 должник был признан виновным в совершении правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ.

Вопросы процессуального права. Многие суды не рассматривают дела об ад-

министративном правонарушении по ст. 5.35.1 КоАП РФ, если при составлении протокола или при рассмотрении дела не обеспечено участие потерпевшего (т. е. взыскателя) или отсутствуют данные о его извещении о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела). Отсутствие данного участника производства по делу об административном правонарушении суды рассматривают как обстоятельство, препятствующее рассмотрению дела; протокол вместе с материалами дела возвращается составившему его должностному лицу.

Так, возвращая без рассмотрения материалы по делу об административном правонарушении, мировой судья судебного участка № 70 Волгоградской области в определении от 14.07.2017 по делу № 5-70-24/2017 указал, что, согласно ч. 2 ст. 25.2 КоАП РФ, отсутствие данных об извещении потерпевшего о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) является недостатком, препятствующим рассмотрению дела об административном правонарушении.

Вместе с тем, с учетом того что протокол об административном правонарушении составляется по факту доставления (привода) должника по алиментным обязательствам, а рассмотрение дела судом осуществляется в тот же день, не всегда представляется возможным заблаговременно направить в адрес потерпевшего (взыскателя) извещение о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) почтовой связью, да и не каждый потерпевший (взыскатель) выражает согласие участвовать в процедуре привлечения должника к административной ответственности).

В связи с этим для решения проблемы, связанной с необходимостью участия в производстве по делу об административном правонарушении не только должника, но и взыскателя, нужен оперативный способ уведомления потерпевшего о составлении протокола и о его рассмотрении судом. Способы извещения лиц, участвующих в производстве по делу об административном правонарушении (в том числе потерпевшего), предусмотрены ст. 25.15 КоАП РФ. Согласно норме данной статьи

лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

Согласно п. 6 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», поскольку КоАП РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т. п.). При этом участие потерпевшего при составлении протокола об административном правонарушении или рассмотрении дела об административном правонарушении является его правом (которым он может и не воспользоваться, что не препятствует составлению протокола и рассмотрению дела об административном правонарушении).

В связи с этим в случае, если для рассмотрения протокола об административном правонарушении органы судебной власти требуют извещения потерпевшего о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (рассмотрения дела), судебный пристав-исполнитель в день доставления должника в суд извещает потерпевшего (взыскателя) о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) посредством телефонной связи, о чем составляет телефонограмму.

Порядок направления и оформления телефонограмм в ФССП России предусмотрен в п. 3.3.3.9 Инструкции по делопроизводству в Федеральной службе судебных

приставов (утв. приказом ФССП России от 10.12.2010 № 682). Образец оформления телефонограммы приведен в Приложении 1 (см. с. 42).

При наличии у потерпевшего (взыскателя) адреса электронной почты извещение о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) также направляется по адресу электронной почты. При этом перед направлением электронного сообщения необходимо обеспечить настройку программы отправки электронной почты на представление отчета о доставке и прочтении электронного сообщения (данный отчет приобщается к материалам дела об административном правонарушении).

Если потерпевшим (взыскателем) является юридическое лицо (детский дом, орган опеки и попечительства и т. д.), извещение о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) также может быть направлено, помимо электронной почты, посредством факсимильной связи с настройкой факсового аппарата на изготовление отчета о доставке факсограммы. На отчете о доставке факсограммы лицо, отправляющее сообщение, также фиксирует фамилию, имя, отчество и должность лица, принявшего факсовое сообщение. Документы об извещении потерпевшего о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела) приобщаются к протоколу об административном правонарушении, направляемому для рассмотрения судье. В протоколе следует сделать ссылку на документ (наименование документа, дата, исходящий номер и т. д.), подтверждающий надлежащее извещение потерпевшего о времени и месте составления протокола об административном правонарушении (рассмотрения дела), а также данные о потерпевшем (взыскателе). Отсутствие в протоколе по делу об административном правонарушении данных о потерпевшем является основанием для возвращения материалов дела без рассмотрения (постановление мирового судьи судебного участка № 68 Волгоградской области от 14.03.2017 по делу № 5-68-155/2017).

Образец протокола об административном правонарушении приведен в Приложении 2 (см. с. 43—44).

Вопрос о допустимости извещения потерпевшего о составлении протокола и о рассмотрении дела судом телефонограммой нашел свое подтверждение и в судебной практике. Так, постановлением мирового судьи судебного участка № 101 Волгоградской области от 02.11.2017 по делу № 5-101-375/17 должник по алиментным обязательствам привлечен к административной ответственности по ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ. При этом суд, установив факт неявки потерпевшего на рассмотрение дела, признал достаточным доказательством соблюдения норм об извещении потерпевшего телефонограмму, составленную судебным приставом-исполнителем с соблюдением установленных требований к ее оформлению и приложенную к протоколу.

В настоящее время в рамках применения положений ст. 5.35.1 КоАП РФ судебные приставы-исполнители сталкиваются с проблемой, связанной с не всегда обоснованным возвращением органами судебной власти материалов дела об административном правонарушении.

В частности, положения п. 4 ч. 1 ст. 29.4 КоАП РФ предоставляют судье при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении принять решение о возвращении протокола об административном правонарушении и других материалов дела в орган, должностному лицу, которые составили протокол, в случае составления протокола и оформления других материалов дела неправомочными лицами, неправильного составления протокола и оформления других материалов дела либо неполноты представленных материалов, которая не может быть восполнена при рассмотрении дела.

Четкие критерии, по которым судья может прийти к выводу о неполноте представленных материалов, в законодательстве отсутствуют. В связи с этим каждый судья определяет полноту (неполноту) представленных для рассмотрения материалов самостоятельно, исходя из своих личных внутренних убеждений. При этом практика определения полноты и достаточности представляемых для рассмотрения материалов разнится не только между судьями разных муниципальных образований (не говоря уже о судьях разных субъ-

ектов Российской Федерации), но и между судьями одного муниципального образования, осуществляющими полномочия на разных судебных участках. Положение осложняется еще и тем, что определение о возвращении протокола по делу об административном правонарушении не может быть обжаловано составившим его должностным лицом. Верховный Суд РФ в постановлении от 24.03.2005 № 5 (п. 4) прямо указывает на то, что КоАП РФ не предусматривает возможность обжалования такого определения должностным лицом, составившим протокол об административном правонарушении.

Возможность принятия решения о возвращении материалов дела об административном правонарушении по личным внутренним убеждениям судьи, не имеющим четких законодательных рамок, и недопустимость последующего обжалования этого решения органом, составившим протокол, даже тогда, когда оно вынесено явно необоснованно и незаконно, во многих случаях приводит к освобождению должников от административной ответственности.

Положения законодательства, не допускающие обжалование указанного определения должностным лицом, составившим протокол об административном правонарушении, на наш взгляд, выглядят абсурдными и противоречат внутренней логике закона.

Так, на стадии рассмотрения дела об административном правонарушении должностное лицо, составившее протокол об административном правонарушении, пользуется всеми процессуальными правами, в том числе правом на обжалование в вышестоящий суд принятого по делу постановления (ч. 1.1 ст. 30.1 КоАП РФ). Но права на обжалование определения (даже незаконного и необоснованного) о возвращении материалов дела указанное лицо лишено. Эта проблема касается не только применения норм ст. 5.35.1 КоАП РФ, но и любых других составов административных правонарушений, в которых рассмотрение протокола и иных материалов дела осуществляется органом (должностным лицом), отличным от лица, составившего протокол.

Представляется необходимым устранить данный недостаток и предоставить должностному лицу, составившему протокол, весь объем прав полноценного участника производства по делу об административном правонарушении, в том числе право на обжалование данного определения.

В настоящее же время в связи с тем, что определение о возвращении протокола об административном правонарушении исключает возможность дальнейшего движения дела, оно может быть обжаловано лишь лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, и потерпевшим, поскольку затрагивает право указанных лиц на судебную защиту, а также опротестовано прокурором.

В случае необоснованного возвращения судом протокола и иных материалов дела по ст. 5.35.1 КоАП РФ судебному приставу-исполнителю следует направить в адрес надзирающего прокурора района (города) обращение о принесении протеста на незаконное определение, в котором изложить правовую позицию о незаконности определения судьи и приобщить все подтверждающие данную позицию документы (Приложение 3 (см. с. 45)).

Другим процессуальным препятствием, которое существенным образом негативно влияет на обеспечение принципа неотвратимости наказания за совершенное административное правонарушение по ст. 5.35.1 КоАП РФ, является недопустимость ухудшения положения лица при рассмотрении дела по жалобе на вступившее в законную силу постановление.

Как известно, дела об административных правонарушениях по ст. 5.35.1 КоАП РФ подведомственны мировым судьям (ст. 23.1 КоАП РФ). В случае если по результатам рассмотрения протокола и иных материалов дела мировым судьей в отношении должника дело прекращается по тем или иным основаниям (ст. 24.5 КоАП РФ), данный судебный акт может быть обжалован в суд вышестоящей инстанции, т. е. в районный суд, а в последующем — в суд субъекта Российской Федерации (областной, республиканский, краевой и т. д.). Однако положения норм

КоАП РФ, предусматривающие виды решений, которые могут быть приняты по жалобе на постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении (статьи 30.7, 30.17 КоАП РФ), допускают возможность их отмены только в том случае, если были допущены существенные нарушения процессуальных требований. Существенное нарушение норм материального права, если при этом будет ухудшаться положение лица, в отношении которого ведется производство, не является основанием для отмены постановления о прекращении производства по делу.

По сути, это означает, что, если в отношении виновного лица будет вынесено незаконное и необоснованное постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении (например, в связи с отсутствием состава правонарушения), при условии соблюдения при его вынесении процессуальных норм такое постановление невозможно будет отменить.

Так, постановлением мирового судьи Волгоградской области прекращено производство по делу № 5-25/2017 об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ, на основании п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ в связи с частичной оплатой алиментов. Решением Котельниковского районного суда Волгоградской области от 14.02.2017 по делу № 12-11/2017 жалоба судебного пристава-исполнителя на указанное по-

становление мирового судьи оставлена без удовлетворения.

Заместителем председателя Волгоградского областного суда постановлением от 19.04.2017 по делу № 7а-289/2017 судебные акты нижестоящих судов оставлены без изменения. Областной суд указал, что ухудшение положения привлекаемого к административной ответственности лица недопустимо при отмене вступивших в законную силу состоявшихся по делу об административном правонарушении судебных актов, если не допущено существенных процессуальных нарушений, которые носили бы фундаментальный, принципиальный характер и повлияли бы на исход дела (ст. 30.17 КоАП РФ, постановление Верховного Суда РФ от 25.09.2015 по делу № 81-АД15-4).

По вышеуказанным процессуальным основаниям областной суд не смог отменить явно незаконные судебные акты судов нижестоящих инстанций, хотя задолго до рассмотрения данного дела в постановлении от 19.01.2017 по делу № 7а-50/2017 он же высказывал свою позицию о том, что частичная оплата алиментов не является основанием для освобождения от административной ответственности по ст. 5.35.1 КоАП РФ.

Таким образом, существующий порядок обжалования фактически делает невозможной отмену состоявшихся незаконных постановлений о прекращении производства по делу об административном правонарушении и требует изменения.

ПРИЛОЖЕНИЕ 1

Бланк
структурного
подразделения
территориального органа
ФССП России

Потерпевшему
Петрову Ивану Ивановичу

Контактный телефон, по которому
передана телефонограмма:
8-927-259-48-36

Им. В.И. Ленина пр., д. 10, кв. 11,
г. Волгоград

ТЕЛЕФОНОГРАММА

от 10.10.2017 № 1456/15/456

Время приема-передачи: с 10:35 до 10:47.

На основании ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ, п. 6 постановления ВС РФ от 24.03.2005 № 5 сообщаю Вам о том, что сегодня, 10.10.2017, в 15:00 в отношении гр. Сидоровой П.В. будет составлен протокол об административном правонарушении по ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ по факту неуплаты алиментов в пользу Петрова И.И. Вы можете участвовать при составлении протокола об административном правонарушении, а также пользоваться всеми правами потерпевшего.

Также сообщаю, что в тот же день рассмотрение указанного протокола будет осуществляться мировым судьей.

Судебный пристав-исполнитель

_____ Мамедов В.Ю.

М.П.

Передал: судебный пристав-исполнитель Мамедов В.Ю. (номер телефона)

Принял: Петров И.И. (номер телефона)

ПРИЛОЖЕНИЕ 2

ПРОТОКОЛ
об административном правонарушении

«___» ____ 20__ г.

г. _____

Судебный пристав-исполнитель _____ районного отдела судебных приставов (адрес отдела: _____) _____ на основании статей 5.35.1, 28.2, 28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях составил настоящий протокол в отношении:

Ф. И. О. правонарушителя: _____, «___» _____ года рождения, место рождения: _____, реквизиты документа, удостоверяющего личность: _____.
Место регистрации и фактического проживания: _____.

Ф. И. О. потерпевшего: _____, «___» _____ года рождения, место регистрации и фактического проживания: _____.

На основании ч. 1 ст. 25.15 КоАП РФ, п. 6 постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2005 № 5 потерпевший извещен о времени и месте составления протокола об административном правонарушении телефонограммой от «___» _____ исх. № _____, направленной по телефонному номеру _____, которая принята абонентом Ф. И. О. в ____ ч. ____ мин. «___» _____. (по адресу электронной почты _____, сообщение доставлено «___» _____ в ____ ч. ____ мин.; факсимильной связью по телефону _____, факсовое сообщение принято Ф. И. О., должность в ____ ч. ____ мин. «___» _____).

Обстоятельства административного правонарушения.

«___» _____ судебным приставом-исполнителем _____ районного отдела судебных приставов на основании исполнительного листа от ____ по делу №____, выданного ____ судом, о взыскании алиментов с _____ в пользу _____, «___» _____ года рождения, в размере ____ части заработной платы и иных видов доходов, возбуждено исполнительное производство №____.

Должник уведомлен о возбуждении в отношении него исполнительного производства.

Требования исполнительного документа должником не исполнены.

За период с ____ по ____ сумма задолженности по алиментам составила ____ руб. За последние два месяца сумма задолженности по алиментным обязательствам составила ____ руб.

Требования исполнительного документа в установленном порядке должником не исполняются.

Таким образом, должником допущен факт неуплаты без уважительных причин в нарушение решения суда средств на содержание несовершеннолетнего ребенка в течение двух и более месяцев со дня возбуждения исполнительного производства. То есть должником совершено административное правонарушение, предусмотренное ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ.

Права, предусмотренные КоАП РФ, лицам, участвующим в производстве по делу, разъяснены.

Статья 25.1 КоАП РФ. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом. Дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случае, если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Продолжение приложения 2

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, вправе признать обязательным присутствие при рассмотрении дела лица, в отношении которого ведется производство по делу.

При рассмотрении дела об административном правонарушении, влекущем административный арест, административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина либо лица без гражданства или обязательные работы, присутствие лица, в отношении которого ведется производство по делу, является обязательным.

Статья 25.5 КоАП РФ. Для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему — представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Полномочия иного лица, оказывающего юридическую помощь, удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом. Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении. Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Статья 24.2 КоАП РФ. Производство по делам об административных правонарушениях ведется на русском языке — государственном языке Российской Федерации. Наряду с государственным языком Российской Федерации производство по делам об административных правонарушениях может вестись на государственном языке республики, на территории которой находятся судья, орган, должностное лицо, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях. Лицам, участвующим в производстве по делу об административном правонарушении и не владеющим языком, на котором ведется производство по делу, обеспечивается право выступать и давать объяснения, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на родном языке либо на другом свободно избранном указанными лицами языке общения, а также пользоваться услугами переводчика.

Объяснения лица, в отношении которого составлен протокол:

С протоколом ознакомлен, права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, разъяснены, копию протокола получил.

Подпись лица, в отношении которого составлен протокол _____

К протоколу об административном правонарушении прилагаются:

- извещение потерпевшего о времени и месте составления протокола (рассмотрения дела);
- копия исполнительного документа;
- копия постановления о возбуждении исполнительного производства;
- копия постановления о расчете задолженности по алиментам;
- объяснения должника;
- иные документы.

Судебный пристав-исполнитель _____/Ф. И. О.

ПРИЛОЖЕНИЕ 3

Бланк
структурного
подразделения
территориального органа
ФССП России

Прокурору _____ района

Ф. И. О.

адрес: _____

Уважаемый _____!

На исполнении в _____ районном отделе судебных приставов находится исполнительное производство от _____ № _____ о взыскании алиментных платежей с _____ в пользу _____.

Должник требования, содержащиеся в исполнительном документе об уплате алиментных платежей, не исполняет. Задолженность по алиментным обязательствам составила _____ руб.

«_____» _____ в отношении должника был составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 5.35.1 КоАП РФ, который вместе с материалами исполнительного производства передан для рассмотрения в суд.

Вместе с тем определением мирового судьи судебного участка № _____ от «_____» _____ указанные материалы вместе с протоколом возвращены.

В определении судом указывается на следующие недостатки: _____.

(описываются недостатки, указанные судом)

Считаю указанные выводы суда необоснованными по следующим основаниям: _____.

(описываются обстоятельства, в том числе со ссылками на нормы правовых актов, в связи с которыми определение считается необоснованным)

Таким образом, мировым судьей судебного участка № _____ принято необоснованное решение о возврате материалов без рассмотрения по существу.

В силу п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» в связи с тем, что определение о возвращении протокола об административном правонарушении исключает возможность дальнейшего движения дела, оно может быть опротестовано прокурором, а также обжаловано:

- лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении,
- потерпевшим.

Вместе с тем КоАП РФ не предусматривает возможность обжалования такого определения должностным лицом, составившим протокол об административном правонарушении.

Таким образом, в силу указанных разъяснений Верховного Суда РФ, а также положений КоАП РФ судебный пристав-исполнитель, составивший протокол об административном правонарушении по ст. 5.35.1 КоАП РФ, лишен возможности обжаловать незаконное определение мирового судьи от «_____» _____.

В целях восстановления нарушенных прав несовершеннолетнего ребенка на получение алиментов, привлечения к ответственности лица, уклоняющегося от уплаты алиментов, прошу Вас опротестовать в порядке, установленном КоАП РФ, определение мирового судьи судебного участка № _____ от «_____» _____.

Приложение:

- копия определения мирового судьи;
- копия административного материала.

Судебный пристав-исполнитель _____

_____/Ф. И. О.